

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13620101150204

UDC_____

厦门大学

硕士学位论文

论注册商标不使用撤销制度中 “使用”的界定

Study on the Use in Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks

陈方尧

指导教师姓名: 丁丽瑛教授

专业名称: 民商法学

论文提交日期: 2013年4月

论文答辩时间: 2013年6月

学位授予日期: 2013年6月

答辩委员会主席: _____

评阅人: _____

2013年6月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

注册商标的目的就是为了标识商品或服务的来源,而这一目的只有通过商标的使用才得以实现。注册商标不使用撤销制度是采取注册主义的大陆法系国家商标法中的一项重要制度。该制度设置的意义在于督促注册商标权人积极使用注册商标,减少注册商标的囤积现象,确保商标的识别机能得到有效的发挥。但是,我国现行法律和司法实践对此缺少明确的、统一的标准,以致在司法实践中认定商标权人的使用行为十分困难。

基于此,笔者分析注册商标不使用撤销中“使用”的界定原则,并适用界定原则全面分析了实践中的疑难情形,最后对完善我国《商标法》相关条款提出了自己的建议。

本文分为四章:第一章“注册商标不使用撤销制度概述”,介绍了注册商标不使用撤销制度的含义以及意义。第二章“注册商标不使用撤销制度中‘使用’的概述”,介绍了“使用”在商标法中的通常定义以及注册商标不使用撤销制度中“使用”的界定原则。第三章“注册商标不使用撤销制度中‘使用’的具体界定”,为本文重点,适用前述的界定原则全面分析了实践中的疑难情形。第四章“完善我国《商标法》使用条款的建议”,对完善我国的注册商标不使用撤销制度提出了自己的建议,包括完善《商标法》中的使用条款、增设法律拟制的不使用、明确特殊的使用情形以及在《商标法》中明确不使用的正当理由。

关键词: 注册商标; 不使用; 识别机能

ABSTRACT

The purpose of a trademark registration is to identify the source of goods or services, and this goal can be achieved only through use of the trademark. Regulation of cancellation for nonuse registered trademarks is a very important regulation to the civil law countries which take registration doctrine in the trademark laws. The significance of this regulation is to urge people to actively use the registered trademark, to reduce the hoarding phenomenon of registered trademarks and to ensure the identification function to be played effectively. However, it's difficult to identify trademark use in judicial practice, because our existing laws and judicial practice lack clear and uniform rules.

Based on this, this paper analyzes judge rules against use in the regulation of cancellation for nonuse registered trademarks and the definition of use on regulation of cancellation for nonuse registered trademarks in practice, then gives advices on the claws of use of Trademark Law. This paper includes four chapters:

The first chapter, "summary of the regulation of cancellation for nonuse registered trademarks", introduces the concept and the significance of the regulation of cancellation for nonuse registered trademarks.

The second chapter, "judge rules against use in the regulation of cancellation for nonuse registered trademarks", introduces the meaning and classification of use in trademark law, then analyzes judge rules against use in the regulation of cancellation for nonuse registered trademarks.

The third chapter, "summary of use in the regulation of cancellation for nonuse registered trademarks", is the focus of this paper. This chapter studies on the definition of use in the regulation of cancellation for nonuse registered trademarks in practice

The fourth chapter, "advice on the claws of use of Trademark Law ", focuses on the four following advice. First we can improve the provisions in respect of use of trademark in Trademark Law. Second make rule of nonuse contemplated by law. Third regulate circumstances for specific use. And last clear and define the reasonable excuse of nonuse.

Keywords: Registered trademark; Nonuse; Function of identification

目 录

引 言	1
第一章 注册商标不使用撤销制度概述	2
第一节 注册商标不使用撤销制度的构成和立法例	2
一、注册商标不使用撤销制度的构成	2
二、注册商标不使用撤销制度的立法例	2
第二节 注册商标不使用撤销制度的意义	3
一、体现《商标法》的立法目的	3
二、克服注册主义的弊端	4
三、满足现实生活的需要	6
第二章 注册商标不使用撤销制度中“使用”的概述	8
第一节 注册商标不使用撤销制度中“使用”的定义	8
一、商标法中“使用”的立法例	8
二、注册商标不使用撤销制度中“使用”的定义	10
第二节 注册商标不使用撤销制度中“使用”的界定原则	11
一、真实的使用意图	11
二、使用于商业活动中	12
三、发挥商标的识别机能	12
第三章 注册商标不使用撤销制度中“使用”的具体界定	15
第一节 使用的主体范围	15
一、被许可使用人的使用	15
二、无权使用人的使用	16
第二节 使用的对象范围	18

一、超出核定使用的商品范围的使用.....	18
二、核定使用的商品范围内的部分使用.....	20
第三节 使用的方式.....	21
一、单纯的转让或许可行为.....	21
二、广告宣传中的使用.....	22
三、因特网中的使用.....	24
四、定牌加工（OEM）中的使用	26
第四节 使用的合法性要求.....	27
一、自行改变注册商标的使用.....	27
二、违反行政法的使用.....	29
第五节 不使用的正当理由.....	32
一、正当理由概述.....	32
二、几种正当理由的辨析.....	33
第四章 完善我国《商标法》使用条款的建议.....	36
第一节 现有规定的不足	36
一、列举式规定不全面.....	36
二、对使用的要求过低.....	36
三、缺少对于特殊使用情形的规定.....	37
第二节 完善建议.....	37
一、完善《商标法》的使用条款.....	37
二、增设法律拟制的不使用.....	38
三、明确特殊使用情形.....	39
四、明确不使用的正当理由.....	40
结论.....	41
参考文献	42

CONTENTS

Preface.....	1
Chapter 1 Summary of the Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks	2
Subchapter 1 The Basic Elements and Legislations of the Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks.....	2
Section 1 The Basic Elements of the Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks	2
Section 2 Legislations of the Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks	2
Subchapter 2 Significance of the Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks	3
Section 1 Reflect the Legislative Intent of the Trademark Law	3
Section 2 Overcome the Drawbacks of the Registration Doctrine	4
Section 3 To Meet the Needs of Real Life.....	6
Chapter 2 Summary of Use in the Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks	8
Subchapter 1 The Definition of Use in the Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks	8
Section 1 Legislations of Use in Trademark Law	8
Section 2 The Definition of Use in the Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks	10
Subchapter 2 Judge Rules against USE in the Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks	11
Section 1 Real Intention to Use	11
Section 2 For Use in Commercial Activities	12

Section 3	Play the Recognition Function Of Trademark	12
Chapter 3	The Definition of Use in the Regulation of Cancellation for Nonuse Registered Trademarks in Practice	15
Subchapter 1	The Subject Body of Use.....	15
Section 1	The Use of an Licensee.....	15
Section 2	The Use of an Unauthorized User.....	16
Subchapter 2	The Target Range of Use	18
Section 1	Use on the Goods that are not Expressive in The Registration	18
Section 2	Use on Part of the Goods that are Expressive in The Registration	20
Subchapter 3	The Form of the Use.....	21
Section 1	Pure Assignment or Licensing	21
Section 2	Use in advertising	22
Section 3	Use in Internet.....	24
Section 4	Use in the Course of OEM.....	26
Subchapter 4	The Legality of Use	27
Section 1	Ues of the Arbitrarily Changed Registered Trademark	27
Section 2	Illegal Use	29
Subchapter 5	Reasonable Excuse of Nonuse	32
Section 1	Summary of Reasonable Excuse of Nonuse	32
Section 2	Analysis of Reasonable Excuse of Nonuse.....	33
Chapter 4	Advise on the Claws of Use in Trademark Law	36
Subchapter 1	The Shortcoming of the Claws of Use in Trademark Law.....	36
Section 1	Enumerative Provision could not Cover all the Circumstances.....	36
Section 2	The Requirement for Use is too Loose	36
Section 3	Lack of Regulation for Specific Use.....	37

Subchapter 2 Legislative Advise.....	37
Section 1 Improve the Provisions in Respect of Use of Trademark in the Trademark Law	37
Section 2 Regulate Circumstances for Specific Use.....	38
Section 3 Make Rule of Nonuse Contemplated by Law.....	39
Section 4 Clear and Define the Reasonable Excuse of Nonuse in Trademark Law	40
Conclusion	41
Bibliography	42

厦门大学博硕士论文摘要库

引言

我国《商标法》第 44 条第 4 项规定：连续 3 年停止使用注册商标的，由商标局责令限期改正或撤销其注册商标。我国《商标法实施条例》第 39 条第 2 款又规定：有商标法第 44 条第 4 项行为的，任何人可以向商标局申请撤销该注册商标，商标局应当通知商标注册人限期提交使用的证据材料或说明不使用的正当理由，若不能提供使用的证据材料或没有正当理由的，由商标局撤销其注册商标。通过前述规定可以明确，一件商标在我国获得注册后，它应该投入商业使用。若没有正当理由而连续 3 年停止使用，任何人都可以向商标局提出撤销该商标的申请，商标局将撤销其注册商标。这就是注册商标不使用撤销制度。

商标作为具有独占性和排他性的稀缺资源，保护范围较宽，在先注册商标具有阻止在后近似商标在类似商品和服务上获得注册及使用的机能。如果在先注册商标长期未投入使用，则既没有发挥商标的标识作用，同时又阻碍了他人注册或使用相同或者类似的商标，违背了商标保护制度的初衷，因此对于长期闲置的注册商标没有继续保护的必要。商标不使用撤销制度的目的在于促进商标权人积极行使商标权，发挥注册商标应有的作用，避免有限的商标资源被浪费，进而在商标权人的专用权和社会公众利益之间寻求平衡。

注册商标不使用撤销制度的难点就在于界定什么情况下的使用是有效的。我国《商标法》对商标使用未作界定，《商标法实施条例》第 3 条虽作了界定，但其界定标准并不能适应当前复杂的实践情况，操作性不强。在司法实践中，存在着许多例因商标使用的界定不明而富有争议的案例。因此，澄清关于使用的模糊认识，力求使司法实践对行为判定和法律适用有统一规范，具有重要的理论意义，也具有重要的现实意义。

第一章 注册商标不使用撤销制度概述

第一节 注册商标不使用撤销制度的构成和立法例

一、注册商标不使用撤销制度的构成

根据《商标法》第 44 条第 4 项的规定，注册商标“连续 3 年停止使用的”，由商标局责令限期改正或撤销其注册商标。《商标法实施条例》第 39 条进一步规定，“有商标法第 44 条第 4 项行为的，任何人可以向商标局申请撤销该注册商标，并说明有关情况。商标局应当通知商标注册人，限其自收到通知之日起 2 个月内提交该商标在撤销申请提出前使用的证据材料或说明不使用的正当理由；期满不提供使用的证据材料或证据材料无效并没有正当理由的，由商标局撤销其注册商标。”

上述规定即为我国的注册商标不使用撤销制度在法律上的体现。根据以上的规定，我们可以看出注册商标不使用撤销制度主要由以下三个方面构成：第一，存在商标注册后不使用的事实；第二，该不使用的事实已连续持续相当长的时间；第三，商标权人不能证明其不使用注册商标有正当理由。

二、注册商标不使用撤销制度的立法例

注册商标不使用撤销制度规定于许多国际公约或协定以及国家的立法中。如《保护工业产权巴黎公约》（以下简称“《巴黎公约》”）第 5 条中就规定到，“如果在任何国家，注册商标的使用是强制的，只有经过适当的期间，而且只有有关人员不能证明其不使用有正当理由时，才可以取消注册”。《与贸易有关的知识产权协议》（以下简称“《TRIPs 协定》”）第 19 条规定，“如果要使用作为保持注册的前提，则只有至少 3 年连续不使用，商标所有人又未出示妨碍使用的有效理由，方可撤销其注册。”

欧共体《欧洲共同体委员会协调成员国商标立法第一号指令》（以下

简称“《第一号商标指令》”)第10条规定,“如果自注册程序结束之日起5年内,注册商标未就其注册的商品或服务在有关成员国由其所有人进行真实的使用,或该使用已连续中断5年的,除非有不使用的正当理由,该商标应受本指令规定的处罚。”

日本《商标法》第50条第1款规定:“商标权者、专用使用权者或通常使用权者的任何人连续3年以上,均未在日本国内在指定商品或指定服务上使用注册商标时,可以提出撤销该指定商品或指定服务上的商标注册审判的请求。”

而在美国,由于其采用的是使用主义,商标持有人经使用就可取得商标权,但如果商标权人在相关的商品或服务持续不使用有关的商标,则有可能被视为放弃了该商标。美国《兰哈姆法》第45条规定:“注册商标的所有权人在美国范围内、在相关的商品或服务上持续不使用有关的商标,并且没有在合理的可预见的未来恢复使用的意图,就构成一个表面确凿的证据,表明注册商标所有人有意放弃了该商标”。该制度与注册商标不使用撤销制度本质上一致。

第二节 注册商标不使用撤销制度的意义

一、体现《商标法》的立法目的

根据我国《商标法》第1条的规定,我国《商标法》的立法目的在于“保护商标专用权,促使生产、经营者保证商品和服务质量,维护商标信誉,以保障消费者和生产、经营者的利益,促进社会主义市场经济的发展”。注册商标不使用撤销制度具体体现了《商标法》立法目的。

一方面,商标作为一种无形资产,是企业商誉的重要组成部分。商标的使用是建立商誉的基础之一。对商标使用与商誉之间的关系,日本商标法学者小野昌延作了一个形象比喻:“已经申请注册的商标相当于是一个器皿,可以在未来的使用中装载商誉”。^①也就是对于一件没有被实际使用

^① 张德芬.商标使用界定标准的重构[J].知识产权,2012,(3):12.

的商标，其并未发挥商标的实际效用，也就无法体现企业的商誉。商标权人通过使用注册商标，实现将其所提供的商品或服务区别于其他企业的商品或服务的目的，从而逐步建立起自己的商品或服务的信誉。《商标法》规定的注册商标不使用撤销制度就是要消除那些没有实际使用、并不构成企业商誉的商标。因此，注册商标不使用撤销制度体现了“维护商标信誉”这一立法目的。

另一方面，在我国实行的商标注册主义下，商标注册人仅凭申请注册，就可获得商标权。而凭借这种权利，商标注册人即可排除他人在相同或类似的商品或服务上申请注册或使用相同或近似的商标，轻易地获得一种竞争优势。若其不使用注册商标，就会产生权利分配上的不公平，则势必会“影响社会主义市场经济的发展”。“撤销不使用商标的目的不是为了单纯地惩罚商标注册人，而是为了促使商标的实际使用，发挥商标的实际效用，防止浪费商标资源。”^①通过注册商标的不使用撤销制度，从而“鼓励商标的使用，以促进企业之间的公平竞争，同时也是为了清除《商标注册簿》中不使用的商标，以扫除他人使用的障碍”。^②因此，注册商标不使用撤销制度也体现了“促进社会主义市场经济的发展”这一立法目的。

二、克服注册主义的弊端

商标权的取得在各国商标法上有两种方式，一种是因使用而取得，即使用主义；一种则是因注册而取得，即注册主义。

使用主义是指商标持有人基于实际使用而取得商标权。在商标诞生之初，并不存在注册制度。早期的商标法强调以消费者为中心，保护商标权的目的就在于向消费者昭示商品的来源，防止消费者的混淆。为达其目的，商标权人必须把商标符号使用于其商品上，并向消费者推介、公开展示或者出售，再或者通过其他的途径向消费者宣示其使用的商标符号与其商品之间存在着联系。如果不使用或者不在经济活动中使用，消费者就无从得知特定符号与特定商品之间存在着联系，难以发挥商标区分商品或服务来

^① 孔祥俊.商标与不正当竞争法:原理和判例[M].北京:法律出版社,2009.84.

^② 国家工商行政管理总局商标局编.商标法释义[M].北京:中国工商出版社,2003.183.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库